

Т. И. Ширяева

К ВОПРОСУ О ВИДАХ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА ПОТЕРПЕВШЕГО В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

Правом потерпевшего в уголовном судопроизводстве является возможность вовлечь представителя в процесс производства по делу, но только при условии наличия потерпевшего как участника производства и необходимости участия представителя. Отдельными основаниями классификации представителей потерпевших служат источник полномочий и характер доверенности при договорном представительстве. Их изучение позволяет уяснить правовую природу данного явления.

Ключевые слова: уголовное судопроизводство, доступ к правосудию, потерпевший, правовой статус, представительство, представитель потерпевшего, законный представитель, представительство по договору, доверенность на представление интересов.

T. I. Shiryayeva

ABOUT THE TYPES OF REPRESENTING A COMPLAINANT IN CRIMINAL PROCEEDINGS

The right of a complainant in criminal proceedings is a possibility to involve a representative in proceedings but only if the complainant is present as a participant of proceedings and there is a necessity for the representative to participate. The source of powers and the character of authority in case of the contractual representation are considered to be special grounds for classification of representatives of complainants. Their analysis allows to expound the legal nature of this phenomenon.

Keywords: criminal proceedings, access to justice, complainant, legal status, representation, representative of a complainant, legal representative, contractual representation, authority to represent interests.

Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации в качестве одного из прав потерпевшего в уголовном судопроизводстве предусматривает право иметь представителя (п. 8 ч. 2 ст. 42). При этом в определенных случаях — при признании потерпевшими юридических лиц — привлечение к участию в производстве по уголовному делу представителей является не только правом потерпевшего, но и обязательным условием его доступа к правосудию. Необходимым является также участие представителей в тех случаях, когда в качестве потерпевших выступают несовершеннолетние либо лица по своему физическому или психическому состоянию лишенные при производстве по уголовному делу возможности

самостоятельно защищать свои права и законные интересы. Причем допускается участие, как представителей, так и законных представителей указанных лиц. Полагаем, что таким образом законодатель постарался максимально полно закрепить в УПК РФ положения, гарантирующие реализацию назначения уголовного судопроизводства, и обеспечить права и законные интересы лиц, потерпевших от преступлений.

Однако, несмотря на то, что различные аспекты уголовно-процессуального представительства в разные годы исследовались многими учеными-процессуалистами [1; 2; 3; 4; 5; 6; 7], до настоящего времени законодательно не решенными остается целый ряд вопросов, связанных с участием потерпевшего и его

представителей в уголовном судопроизводстве, что свидетельствует о необходимости дальнейшего углубления теоретических разработок в данном направлении.

Реализация уголовно-процессуального представительства (в том числе и представительства потерпевшего) предполагает наличие для этого определенных предпосылок, т. е. юридических условий для его возникновения, существования и развития [1, 34-63]. Одной из таких предпосылок следует считать наличие участника уголовного процесса, чьи права и законные интересы необходимо при производстве по уголовному делу представлять, и выраженная необходимость в оказании ему правовой помощи со стороны представителя. Т. е., к моменту появления в уголовном процессе представителя потерпевшего необходимо, чтобы лицо было признано потерпевшим по уголовному делу в установленном законом порядке (дознавателем, следователем, судьей должно быть вынесено постановление, а судом — определение о признании его таковым) [7, 105] и нуждалось в оказании ему правовой помощи.

Следует отметить, что в теории уголовно-процессуального права принято делить представительство в уголовном процессе на договорное (представительство по соглашению или добровольное) и законное (представительство по закону или представительство недееспособных) [9, 95; 10, 55; 4, 56; 5, 61; 11, 12].

Законное представительство, исходя из смысла положения, содержащегося в п. 12 ст. 5 УПК РФ, имеет место тогда, когда потерпевший, в силу несовершеннолетнего возраста, а так же в силу наличия у него физических или психических недостатков, не в состоянии самостоятельно осуществлять защиту своих интересов.

В основе представительства по воле представляемого (договорного представительства) лежит добровольно выраженное согласие, волеизъявление самого потерпевшего иметь представителя, которого он наделяет необходимыми полномочиями для

участия в деле. Без волеизъявления такого участника процесса нельзя «навязать» ему представителя [1, 44]. Так, юридическое лицо в уголовном судопроизводстве может действовать через свои органы, поскольку, являясь субъектом права, само не в состоянии совершать какие-либо действия, и всякая его деятельность осуществляется людьми. В ст. 53 ГК РФ со всей определенностью указывается, что юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами. Учитывая гражданско-правовую природу юридического лица, как участника правоотношений, представляется возможным применение указанного положения по аналогии и в сфере уголовного судопроизводства. Поэтому при участии в уголовном судопроизводстве юридического лица такое согласие (волеизъявление) может выражаться в деятельности его органов, которая обуславливается учредительными документами юридического лица, законом и иными правовыми актами. Т. е. волеизъявление на участие в уголовном деле представителя юридического лица должно исходить либо от его руководителя, либо от иного лица, уполномоченного на это учредительными документами, законом и иными правовыми актами.

Уголовно-процессуальный закон никак не регулирует вопрос, на основании каких документов следует допускать представителя потерпевшего к участию в уголовном деле. Данный факт свидетельствует о существенных упущениях законодателя в регламентации вопросов уголовно-процессуального представительства, так как, полномочия представителя потерпевшего в уголовном судопроизводстве должны быть закреплены в установленной уголовно-процессуальным законом форме.

В отличие от УПК РФ, ст. 53 ГПК РФ определяет, что полномочия представителя в

гражданском процессе от имени физических и юридических лиц могут быть определены различными способами, как в устной, так и в письменной форме. Полномочия представителя должны быть выражены в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с законом. Доверенность от имени организации выдается за подписью ее руководителя или иного уполномоченного на это ее учредительными документами лица, скрепленной печатью этой организации.

Понятие доверенности, как письменного уполномочия, выдаваемого одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами, и требования к форме доверенности, используемой в гражданско-правовых отношениях, определены в ст. 185 ГК РФ. Согласно положениям гражданского законодательства, доверенность — односторонняя сделка, для совершения которой необходимо и достаточно выражения воли одной стороны (п. 2 ст. 154 ГК РФ), там же закреплена и возможность определения обязанностей по односторонней сделке соглашением сторон. Представляется, что по аналогии с гражданско-правовыми отношениями, обязанности представителя в уголовном судопроизводстве также могут быть отдельно урегулированы в договоре.

Лицо, признанное потерпевшим по уголовному делу, выдавая доверенность, тем самым делегирует представителю право распоряжаться своими правами в уголовном судопроизводстве. Вместе с тем, на основании доверенности представитель обязан выполнять процессуальные действия (в рамках полномочия) в интересах представляемого лица по отношению к иным участникам процесса. Поэтому следует отметить, что на основании договора (соглашения) либо доверенности у представителя могут возникнуть обязанности по отношению к представляемому им лицу в уголовном процессе.

Поскольку в уголовно-процессуальных отношениях представитель вступает во

взаимодействие с органами, осуществляющими судопроизводство, то по отношению к ним у представителя возникают права и обязанности на основании не доверенности, а процессуального документа о допуске его к участию в уголовном деле. При этом следует учитывать, что для возникновения представительства необходимо и согласие избранного лица быть представителем. Выражение такого согласия может следовать, как из факта заключения договора (соглашения), так и — при выдаче доверенности — из явки лица, признаваемого представителем в органы, осуществляющие судопроизводство. Поэтому для допуска лица к участию в уголовном деле в качестве представителя потерпевшего, письменного согласия на представительство не требуется.

Таким образом, лицо на основании доверенности или договора может передать другому лицу свои права и обязанности в уголовно-процессуальных отношениях. Выдача доверенности, содержащей полномочия на совершение деятельности в интересах потерпевшего лица по уголовному делу в правоохранительных органах и в суде, является фактом материально-правового характера, а вынесение органами, осуществляющими уголовное судопроизводство, решения о допуске к участию в уголовном деле представителя — фактом процессуально-правового характера.

В юридической литературе по гражданскому праву в зависимости от содержания и объема полномочий, закрепленных в доверенности, выделяют следующие виды доверенности: генеральную, специальную и разовую. Поскольку специальными принято считать доверенности, выдаваемые для совершения юридических (однородных) действий в определенной области [12, 194-195], таковой можно считать и доверенность на представление прав физического или юридического лица в качестве потерпевшего в уголовном судопроизводстве. При этом следует отметить, что доверенности на представление интересов в уголовном судопроизводстве могут

быть подразделены на «разовые» (для участия в производстве по одному конкретному уголовному делу или конкретному факту (преступлению)), и «генеральные» (выдаваемые для ведения в органах, осуществляющих судопроизводство, различных дел в определенный период времени), особую актуальность указанный вид доверенности приобретает при признании потерпевшими юридических лиц. Так, в ходе изучения правоприменительной практики выявлено, что в большинстве случаев (41,8 %) представители потерпевших — юридических лиц действовали на основании генеральных доверенностей, в 21,8 % случаев — на основании разовых доверенностей. В 24,06 % случаев интересы потерпевших юридических лиц были представлены их руководителями, при этом в 95,23 % случаев участия в уголовном судопроизводстве представителей потерпевших юридических лиц на основании доверенностей, указанные доверенности выдавались от имени организации за подписью ее руководителя (Данные получены в результате изучения автором 423 уголовных дел, рассмотренных Федеральными судами Астраханской, Волгоградской, Липецкой, Ярославской областей в период с 2004 по 2012 гг.). Подобное решение правоприменителей представляется верным, и, по нашему мнению, от имени организации доверенность представителю на участие в производстве по уголовному делу должна выдаваться руководителем этой организации или иным уполномоченным на это должностным лицом в соответствии с уставом или иным учредительным документом (органом юридического лица) и скрепляться печатью этой организации.

В соответствии со ст. 45 УПК РФ, в качестве представителя потерпевшего в уголовном судопроизводстве может выступать адвокат. Согласно Федеральному закону РФ от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» [13] «Далее — Закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»»,

полномочия адвоката, участвующего в качестве представителя или защитника доверителя в уголовном судопроизводстве, регламентируются соответствующим процессуальным законодательством Российской Федерации (ч. 1 ст. 6). Уголовно-процессуальный же закон не регулирует, на основании каких документов адвокат может быть допущен к участию в уголовном деле в качестве представителя потерпевшего. При этом применительно к допуску адвоката в качестве защитника, в законе содержится норма, указывающая, что адвокат допускается к участию в уголовном деле в качестве защитника по предъявлении удостоверения адвоката и ордера (ч. 4 ст. 49 УПК РФ). В ч. 2. ст. 6 Закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» определено, что адвокат может представлять доверителя, как на основании ордера, так и на основании доверенности. Таким образом, представляется, что адвокат может участвовать в уголовном судопроизводстве в качестве представителя потерпевшего также только при предъявлении удостоверения адвоката и ордера, однако в таком случае его полномочия будут ограничены реализацией в интересах потерпевшего лица только процессуальных прав, не затрагивающих материальные интересы представляемого [14, 91-92].

Следует учитывать, что при обращении лица в адвокатское формирование с просьбой о представлении его интересов в уголовном судопроизводстве, отношения представитель — представляемый возникают между ним и адвокатским формированием, а не конкретным адвокатом. Ордер, который является документом, признаваемым уголовно-процессуальным, но не гражданским законодательством, не может быть рассмотрен ни как доверенность, которая выдается клиентом адвокату, непосредственно осуществляющему представительство, ни как доверенность, которая выдается адвокатским формированием в порядке передоверия (для этого необходимо нотариальное удостоверение).

В данном случае ордер — это внутренний документ адвокатского формирования, который в силу действующего законодательства фактически может приравниваться (формально, но не по правовой природе) к судебной доверенности без права распоряжения специальными полномочиями [15, 31]. Сказанное распространяется на осуществление адвокатом-представителем только процессуальных полномочий, для осуществления же им полномочий, затрагивающих материальные интересы потерпевшего лица, необходимо наличие специального документа, отражающего объем материальных прав представителя.

Таким образом, для осуществления действий представителя, адвокату достаточно предъявить в органы судопроизводства ордер, при этом он сможет распоряжаться только процессуальными правами представляемого. Для осуществления адвокатом — представителем потерпевшего полномочий, направленных на реализацию материальных интересов представляемого, в органы, осуществляющие уголовное судопроизводство, необходимо предоставить надлежащим образом оформленную доверенность с указанием таких полномочий.

Исходя из предложенной нами классификации доверенностей на представление интересов в уголовном судопроизводстве (на генеральные и разовые), а также, учитывая разнообразие лиц, которые могут участвовать в качестве представителей потерпевших, полагаем возможным следующим образом классифицировать представление потерпевших в уголовном процессе.

Во-первых, в зависимости от правовой формы лица, потерпевшего по уголовному делу, в интересах которого действует представитель, различают представительство потерпевших — физических и юридических лиц.

Во-вторых, в зависимости от источника полномочий, на основании которого действует представитель, представительство потерпевших следует разделять на **договорное** и **полномочное**.

При этом, как физические, так и юридические лица, признанные потерпевшими в уголовном судопроизводстве, могут иметь представителя, действующего на основании полномочий, полученных от них посредством выдачи доверенности и (или) заключения договора (соглашения). Деятельность представителя потерпевшего на основании такого полномочия может быть подразделена в зависимости от вида выданной доверенности на: 1) деятельность представителя потерпевшего на основании генеральной доверенности на представление интересов в органах судопроизводства (как правило, такая доверенность может выдаваться сотрудникам юридического лица либо лицам, оказывающим юридические услуги на основе договора (например, трудового)); 2) деятельность представителя потерпевшего на основании разовой доверенности на представление интересов в органах судопроизводства по конкретному факту или уголовному делу.

Полномочное представительство потерпевших физических лиц может быть подразделено на: 1) **законное** представительство лиц, являющихся несовершеннолетними или по своему физическому или психическому состоянию лишенных возможности самостоятельно защищать свои права и законные интересы (деятельность представителей осуществляется на основании прямого указания на это в законе); 2) **должностное** представительство (деятельность представителя осуществляется на основании иных документов, определяющих отношения представителя и представляемого (трудовой договор между органом опеки и попечительства и работником, осуществляющим непосредственно представительство несовершеннолетнего или лица, по своему физическому или психическому состоянию лишенного возможности самостоятельно защищать свои права и законные интересы, приказ о приеме на работу и др.)).

Полномочное представительство потерпевших юридических лиц следует подразделять на учредительное

представительство (осуществляется руководителем юридического лица либо иными его органами, с указанием таких полномочий в учредительных документах) и должностное представительство (деятельность представителей, осуществляется на основании

иных документов, определяющих отношения представителя и представляемого (трудовой договор с работником, приказ о приеме на работу и др.)).

Вышеизложенная классификация отражена на следующей схеме:

Виды представительства потерпевшего в уголовном судопроизводстве России



В завершении хотелось бы отметить, что предложенная классификация представительства потерпевших в уголовном судопроизводстве проведена лишь по отдельным основаниям, значимым для уяснения его правовой сущности. Наряду с этим представительство потерпевших следует разделять на виды, исходя и из иных оснований, например, в зависимости от профессиональности представителя, участвующего в производстве по уголовному делу, продолжительности его участия и др. Однако, ввиду ограниченности объема настоящей статьи, они будут рассмотрены нами более подробно в других работах, посвященных данному аспекту

деятельности потерпевшего в уголовном судопроизводстве.

Список библиографических ссылок

1. Адаменко В. Д. Советское уголовно-процессуальное представительство. Томск, 1978. — 195 с.
2. Зайцева Е. А. Концепция развития института судебной экспертизы в условиях состязательного уголовного судопроизводства: монография. — М., 2010. — 437 с.
3. Мартыненко С. Б. Представительство несовершеннолетних на досудебных стадиях уголовного процесса: дис. ... канд. юрид. наук. Санкт-Петербург, 2000. — 242 с.
4. Мелешко В. В. Институт представительства и уголовном процессе (по материалам Республики Беларусь): дис. ... канд. юрид. наук. М., 1995. — 165 с.
5. Мельников С. А. Представительство в современном российском уголовном процессе: дис. ... канд. юрид. наук. Ижевск, 2002. — 200 с.
6. Тарло Е. Г. Общегражданское и судебное представительство. М., 2003. — 96 с.
7. Туленков П. М. Участие представителей на предварительном следствии в советском уголовном процессе. Учебное пособие / под ред. проф. И. М. Гуткина. Волгоград, 1976. — 84 с.
8. Ширяева Т. И. К вопросу о реализации прав потерпевшего юридического лица в досудебном производстве по уголовному делу // Вестник Волгоградской академии МВД России. 2010, № 3 (14). С. 104-110.
9. Глебов В. Г. Освидетельствование при расследовании преступлений (проблемы эффективности). — Волгоград, 2007. — 144 с.
10. Демченко Е. В. Участие потерпевшего и его представителя в доказывании: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2001. С. 55. — 188 с.
11. Юношев С. В. Адвокат — представитель потерпевшего: дис. ... канд. юрид. наук. Самара, 2000. С. 12. — 220 с.
12. Гражданское право. Ч. 1: учебник / М. В. Антокольская [и др.]; под ред. А. Г. Калпина, А. И. Масляева. М., 1997. Ч. 1. — 472 с.
13. Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации: федер. закон от 31. 05. 2002 г. № 63-ФЗ (ред. от 21. 11. 2011 г.) [Электронный ресурс]. Доступ из справ. -правовой системы «КонсультантПлюс».
14. Ширяева Т. И. Юридическое лицо как потерпевший: теоретические и практические проблемы участия в уголовном судопроизводстве: монография. Волгоград, 2010. — 144 с.
15. Басистов А. Доверенность: субъектный состав, полномочия, оформление, некоторые особенности / под ред. М. Ю. Барщевского. М., 1996. — 90 с.

© Т. И. Ширяева, 2012